✠

POR

EL COLEGIO DE LA COMpañia de Iesus de la Ciudad de Gandia.

CON

LA CIVDAD DE VALENCIA,

SOBRE

Que el Consejo se ha de servir de confirmar la prouision, por la qual beneficio restitutionis implorato, le concediò termino de prueba.

DVDASE.

1 SI ha de tomar el Colegio el pleyto en el estado que se hallava, entrando como tercero à coadjuvar el derecho del Doctor Pedro Pablo Tristañy por su interesse proprio; de tal suerte, que no pudiendo intentar nueva prueba el dicho Doctor Tristañy, por no gozar privilegio de menor, no le pueda tampoco gozar el dicho Colegio.

RESPONDESE.

2 Que si bien es regla cierta que el tercero que entra coadjuvando el derecho de vno de los colitigantes por su interesse proprio, ha de tomar el pleyto en el estado que lo halla, sine vlla retardatione, *text. in cap. vlt. vt lite pend. in 6. D. Couarrub. lib.* 1. *var. cap.* 13. *n.* 1. cum plures ab eo relati quos sequitur *Menoch. de arbitrarijs lib.* 2. *cas.* 18. *num.* 1. & post eum, *Cancer. lib.* 2. *var. cap.* 16. *n.* 5.

3 Aun en terminos de mayor, quãdo el tercero igno-

rò el juizio, no fuera ſin fundamēto dezir, que poſt publicationem teſtium; y en caſo que ya ſu principal no podria admitirſe à prueba, ſe admite el tercero, *Bart. in l. ſi perluſorio, ff. de appellat. Panorm. in cap. veniens, de teſtib. num. 7. ibidem Felin. num. 18. Afflict. deciſ. 235.* ex ratione *l. ſæpe, ff. de re iudicata, & l. a ſententia, ff. de appellat.*

4 Bien que eſta opinion la impugnò, y ſiguiò la contraria el *ſeñor Couarr. d. cap. 13. num. 2. & infra, & Cancer. d. cap. 16. num. 5.* de quo non curamus, por no ſer de nueſtro caſo.

5 Pero que el tercero menor, ò que goza de ſu privilegio, en cuyos terminos nos hallamos, beneficio reſtitutionis aya de ſer admitido à la prueba, que ſe le negara a ſu principal, es ſin diſputa; pruebalo el *ſeñor Couarr. dict. lib. 1. var. cap. 14. num. 3.* ibi: *Cæterum in hoc eodem tractatu illud eſt memoria in repetendum, quod in proximo capite adnotauimus, aſſeuerantes tertium oppoſitorem, qui ad coadiuuandum, & defendendum alterum ad iudicium accedit, non poſſe teſtes producere poſt publicationem; etenim ea concluſio vera eſt, niſi tertius hic defenſor ſit minor, & petat in integrum reſtitutionem: nam ea petita, & conceſſa, vbi eius interſit litigantem principalem non vinci, nec condemnari, poterit hic minor admitti poſt publicationem, & concluſionem cauſæ, & litis ad producendum teſtes, & ad ea quæ ipſe reus principalis, nec producere, nec agere poſſet, quemadmodum expreſsim deducitur ex gloſſ. in l. ſi parentes, C. de euiction. verb. Ex perſona*, & latè proſequitur.

6 Y aunque en eſte caſo de pretender el menor el beneficio de reſtitituciō, poſt publicationem teſtium, & concluſionem cauſæ en el Senado de Cataluña ſe aya tenido diferente practica; ſcilicet, no admitiendo al menor al juizio, por no retardar eſte, y no ofender el privilegio del menor, vt refert *Cancer. lib. 2. var. cap. 16.*

16.*num.*14.no dexò el Senado de conocer, que este beneficio de restitucion al menor tercero, es regular, vt dicit ipse *Cancer.dict.cap.num.*12.ibi: *Quod adeò Senatus observat, vt licet regulariter minor, qui se liti opposuit pro suo interesse, possit restitui in integrum ad probandum, iuraque sua deducendum, vt notat gloss. & c.*

7 Con que auiendose admitido el Colegio a este juizio, no se le puede negar la prueba beneficio restitutionis, pues cessaria la razon del Senado, que fue, vt ait *Cancer.dict.num.*14.ibi: *Moueturque Regius Senatus, quia in eo minor non læditur, cum ei suo loco, & tempore succurratur.* Quando si fuera el Colegio vecido en este juizio, no le quedaua otro lugar, ni tiempo en que ser socorrido.

8 Y aunque para fundamento de la justicia de esta parte pudieran alegarse varias razones; fundadas en principios de jurisprudencia, solo para adequarnos al caso en que nos hallamos, se supone con *Cancer. vbi supra num.*13.que al menor tercero, siempre se le deue conceder el beneficio de restitucion, ad probandum, que se le concediera a su principal, si fuera menor, & tenet *Couarrub.d.cap.*14.*num.*3.

9 Con que es mas facil la decision de nuestro caso, pues nos hallamos en terminos de menor tercero, que implora el beneficio de restitucion, no retrocediẽdo el juizio para probar los fundamentos de su justicia, despues de publicados los testigos, ò conclusa la causa, sino en segunda instancia, sin ninguna retrocession, en la qual super eisdem articulis, vel diuerso contrarijs, se admite el menor a la prueba, provt ex alijs tenet *Matienzo in dialogo relatorum, cap.*46. quem sequitur *Paz in praxi tom.*1.*part.*5.*cap.*1.*num.*19. donde despues de auer propuesto otros dos casos, en los quales super eisdem articulis se admite prueba en segunda instancia, dize, ibi: *Tertius casus est, quando alicui ex*

par-

partibus competit restitutio de iure, & offert se probationi petendo restitutionem ad probandum super eisdem articulis, vel directo contrarijs, & ad supradictam resolutionem sunt omnino videndi Ioann. Matienç. &c.

10 De que resulta, que hallandonos en segunda instancia, perteneciendole en ella al menor restitucion ad probandum si fuera principal, se le deue conceder siendo tercero, ex dicta doctrina *Couarr. & Cancer.*

11 Y en estos terminos de suponer al menor tercero, en lugar de su principal, que adhuc en la primera instancia post publicationem testium, & conclusionē, goze del beneficio de restitucion ad probandum, lo funda mas latamente *Cald. Pereir. ad l. si curatorem, C. de in integrum restit. verb. vel aduers. dolo, n. 20.*

12 De tal suerte, que por su beneficio, in re indiuisibili, goza del termino de la prueba el co-reo del menor, *gloss. in l. vnica, C. si incommuni eademque causa*, cum plures relati ab ipso *Pereira vbi proximè, n. 25.*

13 Con que parece sin controversia que se deue confirmar la prouision del Consejo, quando su autoridad bastava para apoyo desta verdad. Salvo, &c.

Lic. D. Ioseph Felix de Amada.